RESPVESTA DEL MVY REVERENDO PADRE MAESTRO FRAY IVAN DE ZVÑIGA, RECTOR DEL COLEGIO DE S. ACACIO, DEL ORDEN DE SAN AUGVSTIN.

RESPVESTA AL PRIMERO CASO.

N. 1. AVNQVE Por el cap. coram, & cap. bonæ mem. el 2. & cap. quòd sicut. & cap. quia propter, de elect. se han de conuocar para Capitulo omnes habentes ius eligendi, por lo qual se deben citar todos los vocales: no obstante, serà firme y valida la eleccion, aunque no se llamassen algunos, vt colligunt DD. ex cap. 28. quòd sicut. & ibi glos. & cap. quia propter. 42. de elect. glos. in d. cap. & optimè probat Panorm. in cap. quia propter. d. num. 16. & cap. in Genesi. eod. tit. ex num. 10. & cap. de his, quæ fiunt à maior. part. Capit. num. 16. & cap. gratũ. de postulat. Archidi. & Anchar. in cap. cum in Eccles. de præbend. in 6. Lamber. de iure patron. lib. 2. part. 2. q. 2. art. 8. Siluest. tit. de elect. q. 5. dict. 5. Tusch. lit. E. conclus. 967. & lit. A. conclus. 36 Sigism. à Bono. de elect. part. 1. cap. 2. dub. 9. ex n. 1. Barbos. in d. cap. quia propter. & in vniv. iure Eccles. lib. 1. c. 29. n. 89. Viuian. in rationabil. iur. Pontif. in cap. quòd sicut. d. & quia propter. Tambu. de iure Abb. disp. 5. tom. 1. q. 6. num. 11. Miranda in manuali Prælat. q. 23. tom. 2. Murcia. qq. select. Reg. cap. 9. sobre el 8. de la regla. Gerony mo Garcia. in polit. tract. de elect. tom. 2. difficult. 2. n. 5.

2 La razon es, porque el conuocar a todos, solo es ex iustitia, vt Panorm. cum multis DD. & præambula ad electionem, vt cum alijs Tambu. vbi supra, & de solemnitate, vt Peyrinnis cum alijs, tom. 1. de subdito. q. 1. cap. 31. §. 6. Luego no perteneciendo a la sustancia de la eleccion, no puede ser nula: aliunde no pudiera el vocal ausente ratificar la eleccion, ni tuuiera firmeza, aunque no tratasse de su proprio interes; la qual tiene, viniendo en ella, o no tratando del en tiempo, vt infra dicetur, & vt ait cap. quòd sicut. d. Y aunque tratasse del en tiempo, si conuino, o no quiso convocarle el Padre General, aunque fuesse ex mero contemptu, como tambien se dirà, siempre serà valida.

3 La razon dicha la confirma Sigism.d. loco, ex Parnom. vbi supra, & ex Farin. in pract. crim. q.27.num.84. Porque si fuera de la substãcia de la eleccion el conuocar, y venir todos los vocales no llamados. *Cùm nemo possit renunciare fauori publico.* cap. si diligenti, de foro compe. se siguiera de aqui, que el vocal que no fuesse llamado, aunque passara por la eleccion, viniendo en ella, con todo no fuera valida: Quia qualitas substantialis non potest suppleri: ergo, &c.

4 Assentado por derecho, q̃ no es de substancia de la eleccion, ni q̃ la anula ipso iure, el no conuocar a todos, pudo el P. General, que conuocò, como prudente Iuez, a quien le tocaua, no solo el defender el interesse particular, sino potiori iure el comun, y publico (pues este no es renunciable, como se ha dicho, y el otro si) se juzgô no conuenia el llamar alguno, o algunos, como no fuesse la mayor parte, vt explicat Sigism. à Bono. vbi supra num. 11. & colligitur clarè ex cap. quia propter, de elect. ibi: *Et possunt commodè interesse.* Esto no se debe aplicar solo a la incomodidad, o comodidad del particular; sino principalmente a la del bien publico, glos. in d. cap. Hostiensis. in summ. lib. 1. de elect. §. qualiter facienda, num. 11. pag. 111. Rossel a elect. 2. num. 9. Miranda manual. Prælat. q. 23. art. 6. cõclus. 3. Barbos. in cap. d. quia propter. & in vniv. iure Eccles. lib. 1. cap. 29. n. 89. vbi ait: *Per illa verba excluduntur qui commodè vocari nequeunt, in quo bonus iudex arbitrabitur, quòd commodè vocari nequeunt, sine eorum præsentia celebrari poterit electio, referendo commoditatem ad Ecclesiæ, non autem ipsius personæ commoditatem.* Peyrinnis tom. 1. de subd. q. 1. cap. 31. §. 6. Luego si juzgò el Padre General, no conuenia el conuocar algunos por vtilidad publica y comun (sin recurrir a que pudo dispensar) pudo tambien, sin esta, no conuocar.

5 Et ratio est: quia hoc relinquitur arbitrio iudicis, vt ait Hostiẽsis, & Peyrinnis d. loco. *Consideratis pericula imminentia, discrimina periculum schismatis, abusum laicæ potestatis, vel imminentia bella, & seditiones, &c.* Cum alijs multis, quæ refert d. Hostiensis. Todo esto se debe mirar con mucha atẽcion, por tocar al comun, y al buen acierto de la eleccion la mayor parte.

6 Quien ha de ser este Iuez, a quien toca el cõsiderar esto, y llamar, o no, al que le pareciere, est, qui habet electionẽ confirmare. Argumento. cap. fin. de elect. Peirinnis. d. loco, arg. in cap. propterea, de officio delegat. & in l. ad rem mobilem, & l. ad legatum ff. de procurat. Ioan Andre. in cap. publicato scrutinio, de elect. Panorm.

norm.ind.cap.num.9.Este es el Padre General,que conuocò por derecho comun, y Constituion, dist.2. cap. 8. por Presidente, y confirmador de la eleccion.

7 Auiendo callado el interesado, que no se conuocò, por razones que tendria el Padre General de comodidad del dicho vocal, o del bien comun(que estas se quedan a su arbitrio, *Consideratis circunstantijs*) no puede otro alegar lo que toca al particular interes. Y es tã cierto esto, q̃ ni el Padre General puede tratar desto, aunque sea como Superior y Iuez,de si es nula,o firme por esto la eleccion: porque a nadie le toca cuidar del interes particular, y mas contra la possession, y quietud,y credito del bien publico,y aunque no fuesse contra el, vt in l. 4. §. hoc auten iuditium.ff.de dam.infect.Inn.in cap. ad nostram, de iureiurando.2. Panorm. vbi supra in cap.bonæ,de postulat.Prælat.Sigism.d.num.3.

8 Lo segundo,porque para proseguir en su anulacion, quando fuisset annullanda(q̃ siempre se niega) y fuesse el interessado, el que tratasse desto,auia de ser antes de la confirmacion del electo, y mas quando tuuo noticia del Capitulo:iuxta cap.fin.de elect. in 6.Additio.Panorm.in cap.in Genesi.n. 10.lit. B. Cuch. instit. maior.lib.4.tit.de elect.num.51.Sigism.dub.9. num.4.

9 Y la razon es, porque no auiendo reclamado antes de la confirmaciõ,quando no tiene defecto el electo,por el qual ipso iure sea nulo,la cõfirmacion suple todos los defectos de solemnidad. Clement. ex iui,de verb. signifi. §.demum.Sigismund. dub.29. num.6. Barbos. in cap, ea quæ.4. de sent.&re iudic. num.4.Lezana.in mari.mag.Minor.num.8. Pues tiene fuerza de difinitiua la confirmacion, que quando en tiempo no se opone la excepcion de nulidad,o se interpone apelacion,*Iusta semper iudicatur, & iustè debet exequi.* cap.ea quæ d.& ibi DD.

10 Demas, que aunque no estuuiera confirmada, auiendo passado seis, o siete meses despues que se celebrò dicha eleccion, no ignorandola el interessado, ni otros qualesquiera que duden, æquiparantur renuntianti.l. queritur.§. si venditur.ff. de ædilit. edict. regula iuris.27. debent repelli ab allegatione erroris iuris, aut facti.l.fin.C.ad l.Falci.l.damni.§. cùm parietem. ff.de dam. infecto.Petr.Pechi. de regul.iur.reg.d.27.

11 Pudo tãbien el Padre General,no solo por confirmador,y Presidente, suplir, y dispensar en el defecto del vocal, sino tambiẽ por la potestad de su oficio: pues no teniendo derecho al voto el vocal por derecho comun,ni de la religiõ por Cõstitucion,sino

por

por vn Acta, sin tener fuerza de ley, por no estar confirmada por tres Capitulos Generales, segun las Constituciones de dicha Religion, dist. 2. cap. 6. *Generalis poterit dispensare cum fratribus in omnibus rebus, quæ iuxta Ordinis dispositionem possunt, & solent concedi à Generalibus.* Y mas en lo q̃ es Acta, y no Constitucion.

12 Y las mismas Constituciones en el lugar citado parece que tienen dispensada, y suplida esta falta de los ausentes, o sea porque no vinieron, o porque no les llamaron, porque en esto no distingue, sino le dà firmeza a la eleccion, no obstante la falta de los ausentes, sin distinguir porque causa, ibi: *Et quæ ita gesta fuerint, valida sint, eandem que habeant firmitatem, ac si omnes in vnum conuenissent, absentibus non obstantibus.* Y quando las Constituciones no distinguen, los sujetos a ellas nec distinguere debent. Diana. tract. 2. part. 1. resol. 129. & est communis. Y la Acta dicha que le concede voto en el Capitulo siguiente al Prouincial que ha renunciado, ibi: *In electione Prouincialis sequentis votum habeat cum reliquis Diffinitoribus, & Procuratore Prouinciæ.* Prosigue assi ibi: *Tempore à Diffinitorio pro dicta electione assignato fit electio valida cum præsentibus.* Luego aunque falte alguno serà valida.

13 Y estando el dicho vocal enfermo, es cierto mirò el Padre General por la comodidad del, y assi fue en su fauor el no llamarle, ni para esto necessitò de dispensarle: pues estando legitimamente impedido, no necessitò de dispensacion.

14 Ni obsta el que parece pudo nõbrar Procurador, segun el cap. quia propter. §. *Illud autem*, vbi gloss. verbo *Venire*. Porno admitirse esto oy en las Religiones, sino es dõde expressamẽte lo mandan las Constituciones, o ay costumbre de esto. Ita Tamb. de iur. Abb. tom. 1. disp. 5. q. 4. n. 10. Fr. Pet. Martir. in Const. Ord. Prædicat. in cap. 6. de elect. Y es muy conforme a la reformat. del Concil. sess. 25. c. 6. vbi districtè prohibitur. *Ne liceat in posterum voces, & suffragia absentium supplere.* No ay costũbre, ni Constitucion que los admita en dicha Religion; y quando la huuiesse, valen las mismas razones arriba referidas desde el num. 1. del que pudo venir, y no fue llamado por las razones dichas.

15 Auiendo pues renunciado el Prouincial, y caydo enfermo, pudo el Padre General conuocar al Conuento que quisiesse: pues en esta ocasion no lo determinan sus Constituciones, sino lo dexan a su arbitrio, dist. 2. cap. 7. ni en ninguna determinan el lugar, aunque señalan el tiempo, no ocurriendo razon, o causa para otra cosa,

cosa. Y no siendo qualidad substancial de la eleccion el lugar, solo le basta que sea decente, y que no sea por juntas, o conuenticulos en secreto, y ocultos. Siluest. verbo. elect. 1.q.8. num. 9. Angelo num. 11. Azor. tom. 2. instit. moral. lib. 6. cap. 14. q. 17. Barbosa de vniv. iur. Eccles. lib. 1. cap. 29. num. 176. ibi: *Locus verò electionis faciendæ, dummodo clandestinus non sit, neque in ocultis conuenticulis, vt supra; minimè est de substantia electionis: & ideò electio, quamuis facta non sit in loco consueto, debet nihilominus confirmari.* Et idem ait in cap. cùm de terra, de elect. Miranda in manual. Prelat. tom. 2. q. 23. art. 9. Murcia cap. 9. sobre el 8. num. 5. Y assi no es caso de duda, que pudo conuocar al Conuento, dóde le pareciò mas conueniente, sin obligarle a otra cosa el interesse de vn particular, y que votasse para que pudiesse coartar, a q̃ en el Conuento donde estaua el vocal enfermo, auia de ser la eleccion, aunque fuesse la persona de la autoridad que se quiera imaginar. Pues el contrato donde quiera se puede celebrar, solo pide lugar decente a el; y no lo fuera la accion, si por el respecto de vn vocal se lleuasse todo vn Difinitorio al Conuento donde estaua, sin auer otro fin.

RESPVESTA AL SEGVNDO CASO.

16 HE Visto las Constituciones, y la inteligencia del §. *in electionib.* cap. 15. dist. 2. es muy conforme à derecho, y mente del Pontifice, y sin que pueda contradezir en algo a la libertad que se requiere en las elecciones; pues auiédola encargado tanto dicha Constitucion, dist. 2. cap. 3. §. vt autem, no auia de ser contraria al Concilio, *Et sibi ipsi*: pues nunca puede ser coartarla el proponer tres sujetos, que parecieren mas dignos, causa electionis dirigendæ el Padre General, sin coartar los vocales, a que no ha de confirmar otros. Y en este sentido es lo que niegan los Doctores acerca deste punto (y aun tiene su limitacion, en orden a naciones, ò *pro bono pacis*, que en tal caso se pueden proponer tres con la coartacion dicha. Panom. Nauarr. quos sequitur, & refert Miranda in manual. Prælat. q. 23. art. 22. conclus. 2. & cómuniter Doctores; y se pueden hazer Estatutos en orden a esto, y seran validos, principalmente con aprobacion Apostolica, y no serà coartar la libertad: est communis, & ait Miranda, y se acostumbra en algunas Religiones.

17 Y el proponer tres causa electionis dirigendę, sin coartar, an-

tes suele ser conueniente y vtil. Ita Geronymo Garcia, de elect. difficult. 5. num. 4. y se vsa en su Religion de San Geronymo, poner tres sujetos en tres cedulas, que se las dan a los vocales, y vna de aquellas se ha de echar por voto, vt ipse tradit in compend. elect. difficult. 5. num. 3. Y en la Religion de S. Domingo, teste Fr. Petro Martyr, in constit. d. Ordinis, in cap. 6. de elig. qualit. fol. 442. se proponen tres, y en la de mi P. S. Augustin; vt in Constitut. part. 3. cap. 3. de electione venerabil. Prouinc. ibi: *Et dicat, qui vult eligere istum Patrem N. in Prouincialem*; y assi se van proponiendo hasta tres.

RESPVESTA AL TERCERO CASO.

18 EL Afirmar, y dezir el Padre General, que los tres que proponia, en Dios y su conciencia los juzgaua por los mas dignos; no pueden deduzir miedo estas palabras, por no ser amenazas de rigor: y assi por este camino no pueden forçar, ni coartar; pero ni tampoco por modo de persuasion, que es por donde parece se podian encaminar. Porque aunque algunos Doctores lleuan que *Preces, vel persuasiones importunas, vnà cum metu reuerentiali, vt si sint personæ, cui debetur reuerentia, incutere metum cadentem in constantem virum.* Vt Sanchez de matrim. tom. 1. lib. 4. disp. 7. num. 7. vbi reputat probabiliorẽ hanc sententiam. Gutier. qq. canon lib. 1. cap. 37. num. 17. & 18. Barbos. vota decis. vot. 1. n. 38. Farinac. fragment. crimin. part. 2. lit. M. verbo. metus. num. 99. Gutierr d. de matrim. cap. 44. num. 37. Con todo en la especie de nuestro caso nada desto tiene lugar.

19 Lo primero porque el afirmar en Dios y en su conciencia, solo fue persuasion para la suya, no para las demas; pues siendo *varia iudicia hominum*, pudo cada vno libremente persuadirse a si, segũ juzgaua de los sujetos, no obstante lo dicho por el Padre General, pues nada se obraua en publico, sino en secreto.

20 Lo segundo, porque no auiendo elegido ninguno de los tres, que propuso el Padre General (caso negado que fuesse persuasion bastante, que coartasse) no se siguiô el efecto, a que se dirigiò, y assi ni presuncion puede dexar de que coartô esto, pues es de subiecto non supponente. Lo tercero, porque para ser persuasion las palabras del Padre General, era necessario que fuessen, no proponiendo, sino pidiendo con importunidad, y repeticion molesta, como lo entienden todos los Doctores, de la sentencia que lleuan

uian, que preces, & persuasiones importunas cum metu reuerentiali coarctan.

21 Et probatur ex Iudich 16. *Cũq; molesta eßet ei, & per multos dies iugiter adhæreret.* Extrauag. execrabilis. 22. de prębẽd. in princ. & *Improbitas importuna petentium.* Et cap. fin. de rescriptis in 6. *Quia per ambitiosam importunitatem petentium.* Y de otros muchos textos de vno, y otro derecho, quæ ad longum refiere Sanchez de matrim. vbi sup. ex num. 4. De todos se infiere, que para que con el temor reuerencial las persuasiones coarten, es necessario que sea importuna, & sæpè repetita petitio, vt Sanch. dict. loco & Barbos. d. vot. & num. 30. *Importunæ, & instantissimæ preces.* Et num. 31. *Nimiæ persuasiones.* Gutier. d. num. 15. *Vehementibus precibus, & solicitationibus.* Y en la especie de nuestro caso, tratãdo de elecciones, assi lo afirma Sigismund. dict. de elect. part. 2. cap. 1. dub. 52. num. 9. ibi: *Dico tamen cum Sanch. disp. 7. nu. 8. non quascumque preces assiduas dici importunas, sed quæ sunt instantissimæ, vt ipse ait, & sæpiùs repetitæ, & inculcatæ.* Et gloss. in cap. sunt qui opes, verb. non iudicio. 7. q. 4. & in cap. tuę veb. importunitatem. Cabreros de metu cap. 5. de elect. Barb. in vniu. iur. lib. 1. cap. 29. nu. 232.

22 Pero ni aun importunas persuasiones de persona a quien se le tenga temor reuerencial, quieren que coarten. Abb. cap. cum in terra de elect. num. 8. Roland. cons. 83. num. 27. vol. 2. Anton. Gabriel. commu. lib. 2. verb. metus, vers. *Preces instantissimæ.* Ledesma tom. 2. par. 4. quæst. 49. art. 3 in fine, & alijs. No siendo las q̃ dixo el Padre General, sino mero proponer, sin ser assidua persuasion, importuna, & repetita petitio; nunca puede auer escrupulo en dichas palabras de coartacion, ni violencia.

RESPVESTA AL QVARTO CASO.

23 *NI Tampoco pudo auer coartacion, ni induzir miedo in constantem virũ, el dezir el P. General por palabras generales, sin nõbrar alguno en particular: que no eligiessen algun relaxado, que seria señal, de querer viuir tambien relaxados; que a los que lo fueran los pondria en parte donde viuiessen mas ajustados; y otras deste genero, aunque fuessen asperas, y desabridas, y sonassen a rigor.*

24 Porque se responde, y sea tambien para el tercero caso, que metus non præsumitur: ita communiter DD. quos referunt, & sequuntur Farinac. fragment. pract. crimin. part. 2. verb. metus, nu. 167.

167.Barboſ.d.vot.deciſ.Cabreros de metu.lib.1.cap.9.n.1.etiam eſt difficilis probationis.Menoch.de arbitrar.caſu 116.num.17.Farinac.& Cabreros.d.n.3.Luego eſtamos en caſo tambien de ſubiecto non ſupponente: porque como no ſe debe preſumir miedo,mientras no eſtuuiere poſitiuamente probado, ſiempre ſe debe juzgar que no lo ay: por lo qual la negatiua ſola prueba adequadiſsima,y plenariamente por el Padre General,ſin paſſar adelante,y le releua de la opoſicion,de que cauſò miedo con ſus palabras,mientras no eſtuuiere probado;y lo contrario ſe prueba con lo que paſsò en el hecho.

25 Pero apuremos ſi ſe puede verificar,o probar miedo de dichas palabras. Y es de ponderar para nueſtro caſo, que *metus non debet probari in genere,ſed in particulari,& in ſpecie.* Gloſſ. in l.interpoſitas,verb.Nec tamen. C.de tranſact. Farinac.dict.num. 168. cũ multis,quos affert Cabreros num.15. Sed ſic eſt, *quod verba communia,ſine eo quod dirigantur ex ſua natiua ſignificatione ad aliquem in particulari; nec in ſpecie determinent ſæuitiam, crudelitatem,vel alia huiuſmodi,non poſſunt metum cauſare: ergo nec verba dicta communiter,quamuis eſſent nimis rigoroſæ,libertatem adimere, quia hæc probari non poſſunt in ſpecie.*

26 Demas de que para que metus dicatur cadere in conſtantem virum,es neceſſario,quòd ſit graue malum,quod timetur. l. metum.ff.de eo quod met.cauſa,iuncta gloſ.in princip. Sanchez de matrim.lib 4.diſp.1.num.12. Rurſus quôd rationabiliter,& probabiliter pertimeſcatur. l.metum.2.ff.de eo quod met.cauſa.Sigiſmund.vbi ſupra num.3.Barboſ.in vniuerſ.iur.libr. 1. cap. 29. num.232. Y en nueſtro caſo no ſe puede ſeñalar mal graue alguno: porque querer ajuſtar los relaxados, y que no ſe eligieſſe al relaxado,tan lexos eſtâ de eſperarſe deſto mal graue,que potius es bien lo que de dichas palabras ſe infiere: pues no lo ay mayor, que *elegir al digno*: luego irrationabiliter timetur.

27 Y enfadarſe,y enojarſe con zelo del bien publico por eſto, ſi es neceſſario,para que todos concurran a ello, no puede anular la eleccion: pues no ay mayor nulidad,que *elegir al indigno*,como lo ponderan los Doctores; y lo aduirtio bien Murcia. q.ſelect. ſobre el 8. de la regla,num.5. y las Conſtituciones de la Religion, de que ſe habla diſt.2.cap.15.§. *pro electione verò.*

28 Y mas en dichas Conſtituciones diſt.2.cap.8.de elect.Prouincialis,importauan para el caſo preſente,no palabras tan blandas, ſino rigor de hecho,pues dize: *Si autem maior pars eligentium nõ*

conue-

conuenerit, secundo, & tertio ad scrutinium procedatur, etsi secundo, & tertio non conuenerint, ibi: Illis ministretur panis & aqua solùm & inde non egrediantur, vt dictum est de electione Generalis, donec maior pars medietate eligentium conueniat, & fiat canonica electio. Pregunto. No auiendose conuenido en el 2. y 3. escrutinio, si el P. General hiziera lo que dispone la Constitucion, fuera bueno dezir que en la que se siguio, auian sido forçados? minimè. Luego no llegando a esto con mucho las palabras referidas, no se puede dezir que fue forçado, sino solo el relaxado, que lo tomò por si; y al que lo fuere, cessa toda fuerza el quererle ajustar, lo qual no induze miedo, ni se numèra por tal entre los Doctores; porque nunca es licito aprouecharse del ser libre para el mal. Cap. contingat, de dolo, & contumacia: & cap. ex insinuatione, & cap. suggestum, de appellat. & cap. officij, de testam. & cap. fin. de immunitat. Eccles. & cap. si aut tuis literis, de symonia: & cap. tuas, de viur. & cap. statuimus, de offic. delegat. in 6. & cap. sedes, de rescriptis, & l. 1. ff. de dolo: & l. 1. de dol. mal. except.

RESPVESTA AL QVINTO CASO.

29 QVe pudo el P. General en el 3. scrutinio, despues de abiertas 5. cedulas, siendo ellas 26. encontrando, o hallando cedula en blanco y sin nominacion, no passar adelante, sino anular y cassar el dicho scrutinio, y proceder a otro, mandando en virtud de santa obediencia, que todos votassen; no tiene duda: pues en esto, como tan docto, anduuo guardando muchos puntos del Derecho; que aunque a todosos non tenentur Regulares, vt est communis, & ait Hieronym. Garcia de elect. difficult. 5. n. 9. pero esto se entiende con los q̃ ignoran sus materias, del qual numero son los q̃ han puesto duda en dicha eleccion.

30 Supongo lo primero, que aquel a quien le toca el confirmar la eleccion, *ex eo quod conceditur confirmatio, videntur concessa omnia præambula, per quæ peruenitur ad ipsam confirmationem.* Argumẽt. cap. fin. de elect. §. 6. argum. in cap. præterea, de offic. delegat. & in l. ad rem mobilem, & l. ad legatum, ff. de procurat. Ioann. Andræas in cap. publicato scrutinio, de elect. Panorm. in dict. cap. num. 9.

31 Y esto es tan cierto entre los Doctores, q̃ como notaron Ioann. Andr. & Panorm. vbi supra, ponderandolo, y encargandolo para muchas cosas, que aunque alias non esset ordinarius, neque superior istorum eligentium el que ha de confirmar; en quanto a la

 elec-

eleccion se le concede esta facultad dicha. El P. General lo es todo, Superior, Presidente, y Confirmador en las elecciones de Prouinciales por Derecho, y sus Cōstituciones, dist. 2. cap. 8. §. statuimus, & cap. 6. §. & rursus, & cap. 7. §. statuimus, omnes, &c.

32 Supongo lo segundo, que nota tambien docta y sutilmente Panorm. que es distinto scrutinio, publicacion de escrutinio, y la de la eleccion: ita in dict. cap. publicato scrutinio, num. 2. lit. A. col. 2 a quien siguen comunmente los Doctores.

33 Supongo lo tercero, que es comun opinion, que en el scrutinio, como no sea despues de la publicacion, pueden los vocales variar, y que le bueluan su cedula, y nombrar a otro. Colligitur ex cap. publicato scrutinio, & ibi DD. à contrario sensu, Sigismund. à Bon. de elect. 1. part. cap. 4. dub. 29. num. 1. & 4. Panorm. Mirand. Peyrinnis, Barbos. Tambur. vbi supr. (que por la dificultad que ay en conocer las cedulas, no se haga, esto es per accidens, por las fraudes que pudiera auer) pero si fuesse posible el conocerlas, todavia per manebat ius apud electores, mutandi consensum: quia res integra est; vt ait Miranda in manuali Prælat. tom. 2. q. 23. art. 24. conclu. 1. & 2 Barbos. in vniuers. iur. lib. 1. cap. 29. num. 217. ibi: *Electores ante scrutinij publicationem variare poterint, & alios ad libitum nominare.* Lezana qq. Regul. part. 2. verb. elect. nu. 12. & Panorm. dict. loco. ibi: *Neque obstat, quòd multa præcedant scrutinium, seu publicationem; quia ea, quæ præcedunt, non sunt substantialia consensus, & post scrutinium non est præclusa via variandi; quia adhuc non est deuentum ad medium, sed post publicationem secùs.* Y assi conociendo las cedulas, se le pueden boluer al vocal, y variar.

34 La dificultad es entre los Doctores en el modo de explicar, quādo se deba entender, estar publicado el scrutinio, y præclusa via, q̄ no puedan variar los vocales. Algunos lo estrechā diziendo: *Postquam omnia suffragia in scriptis redacta sunt*, vt refert Barbosa in cap. publicato scrutinio. Otros, *Postquā simul permixta sunt.* Otros *Postquam scrutatores recitare cæperunt*, vt refert Sigismund. d. loco num. 4. Pero si se atiende a la forma y qualidad de la publicacion, no se puede percebir, hasta que esten todos los votos vistos, y publicados. Ita videtur sentire Panorm. & Sigismund. vbi su. sed clarè Tambur. de iur. Abbat. tom. 1. disp. 5. q. 6. num. 15. ibi: *Circa quod notandum, quod tunc dicuntur vota in communi publicari, quādo integer eorum numerus publicè quoad totam Congregationem profertur.* Quem sequuntur Barbos. in vniu. iur. dict. cap. 29. nu. 216. Lezana qq. Regul. part. 2. verb. elect. num. dict. Colligitur hoc ex

C

cap.

cap. quia propter, ibi: *Mox publicent in communi.* Et verb. *Publicent*, omnia suffragia comprehendit: & ex cap. publicato scrutinio ibi: *Publicato scrutinio variari nequeunt electores, cùm sit facienda collatio, & electio celebranda*: sed sic est, *quod collatio, & electio non potest celebrari vsque omnia vota recitata sint*: Ergo, &c. Et clarè ex gloss. in cap. in electionib. de elect. in 6. verb. Exquibus, ibi: *Scilicet scrutinijs, & intillige publicatis.* Ergo omnibus.

35 Conformase con este sentir la Constitucion de dicha Orden, con la qual nos saca de toda duda, dist. 2. cap. 8. de elect. Prouincialis, ibi: *Tunc Generalis, vel qui præest, & Prouincialis cum omnibus Diffinitoribus, & Secretario Capituli, vota omnia scrutentur, & computent: & si maior pars medietate eligentium in aliquo fratre cōuenerit, tunc scrutinium publicetur.* Y luego distingue la eleccion formal de la publicacion, diziendo: *Et electio tanquam canonica denuncietur à Generali, vel Præsidente coram omnibus electoribus.*

36 Y es muy conforme a razon: porque como la publicacion es la que termina el cōsentimiento, y dà forma al scrutinio, consistit in indiuisibili. Lo qual no puede qualificarse en auer leido, visto, ni publicado cinco cedulas, ni la mitad; sino en acto completo, y adequado, como se verifica en quantas formas ay; y es comun entre Theologos, y Iuristas; pues perteneciendo a lo formal de la publicacion, assi los primeros votos, como los vltimos, y al cōsentimiento de aquel cuerpo de la Comunidad, han de hazer todos vn consentimiento per modum vnius: y assi omnia sunt præambula, hasta que se pueda colegir en quien consienten.

37 Siguese de lo dicho, que hasta la publicacion de todos los votos, o por lo menos hasta q̄ se reconozca, o se pueda colegir, o reparar en quien cōsiente la mayor parte, *est res integra*; y assi pueden variar, y mudar los vocales, como se dixo en el nu. 33. potiori iure el P. General pudo proceder a nueuo scrutinio, pareciēdole auia defecto; pues siendole permitido a vn vocal, antes de publicarlo variar; con mayor razon el P. General pudo variarlo, o anularlo antes de estar publicado, pues es res integra. *Quod sit res integra*, y q̄ a nadie hizo agrauio, ni quitò derecho, sino q̄ pudo, se prueba; por q̄ hasta publicados todos los votos, no se puede percebir qual sea el electo, ni en quien ha concurrido y consentido la mayor parte: luego alguno no adquirio derecho. Ita text. in cap. 2. in electionib. de elect. in 6. ibi: *Ac scrutinijs, ex quibus ius oritur.* Iuncta gloss. dict. verb. *Ex quibus scilicet scrutinijs, & intellige publicatis.* Luego si los vocales pro libito pueden variar en tal caso, importando al comun

mun pudo mejor: *Nam utilitas publica iuuanda est, & præferenda*. Cap. 3 de postulat. Prælat. & cap. licèt, de regul. iur. Nauarrus conf. 6. de Constit. num. 1.

38 Ni obsta que remotè parece que tiene ya algun derecho el electo, despues de auer entregado las cedulas: porque los mas authores lo niegan, supuesto que se puede variar; y se explica: porque si sucediera estonces vn caso fortuito de emprenderse, o quemarse las cedulas, o lleuarselas el ayre, no puede compeler el Presidente y Confirmador a la eleccion a los vocales: porque hasta entonces no se podia reconocer quien era el electo, aunq̃ se huuiessen leido la mitad y mas de las cedulas; como despues del scrutinio publicado in totum, a que puede obligar el Presidente, y compeler, vt est communis. Luego no ay quien tenga derecho adquirido de electo. *Nam tunc quis habet iam ius quæsitum, quando possit implorare officium Superioris vt eligatur*, vt colligit Nauarr. conf. 7. de elect. nu. 3. ex cap. quia propter, & cap publicato scrutinio, de elect. Lo qual no pudo alguno en nuestro caso.

39 Ni obsta el que in communi debeant publicari omnia suffragia, *omni prorsus appellationis obstaculo remoto*, vt colligitur ex capite quia propter: porque esto no se debe entender, vt ait gloss. in dict. cap. verb. *Publicent, nisi postquã publicationẽ variare nequeũt electores*, quod est vsque ad perfectam & completam publicationem, ex qua possit deduci collatio, & compelli ad electionem, vt glossa ibi: *Ergo à contrario sensu antea debet admitti appellatio, & variatio.*

40 Ni tampoco perjudicò el derecho de los vocales en el que tenian de nombrar: porque pudiendo variar antes desta publicaciõ, eo ipso que se variò, no se les diminuyò el consentimiento y derecho a el que pudieron nombrar. Lo segundo, porque mientras no auia electo, semper remanebat apud illos ius eligendi: porque si quando la eleccion es nula, y se debuelue a el Superior, han exercitado munus suum; mientras no ay electo, siempre apud illos manet ius nominandi.

41 Ni obsta dezir, que aunque es verdad que remanebat apud illos ius eligendi, q̃ debia proseguir el P. General el dicho scrutinio: pues auiendo dado todos su voto y consentimiento, era necessario conuenir todos en otro scrutinio, para cassar aquel; pues este era derecho de los vocales.

42 Este argumento no resiste, porque pudo el Padre General, hallando en el scrutinio defecto, error, o presuncion de fraude, corregirlo

girlo, y enmendarlo, cassandolo, y boluiendo a otro; pues esto le tocaua por la jurisdicion que tenia, assi por Superior, como por Iuez de aquel acto, y mas quando absolutamente no quitaua derecho de elegir a los vocales, ni al electo, porque no le auia.

43 Y la razon es clara: porque deshazerse el yerro, fraude, o malicia del hecho, no estando acabado el negocio, no puede dañar a alguno, ni menos a la Comunidad; sino antes serle de mucho prouecho, y vtilidad; y tocandole esto al General, como se dixo en el num. 30. y consta ex cap. ex parte de confessis, ibi: *Cùm igitur negotium nondum finitum nemini noceat, error facti, mandamus quatenus si de huiusmodi potuerit error doceri, prouideas, vt nullum sibi super hoc præiudicium generetur.* Et ibi Ioan. And. Innocent. & alij, & cap. sacro de sent. excomm. cap. si Sacerdos 16. q. 3. cap. si qui à simoniacis 1. q. 1. cap. si beneficia, de præbend. in 6. cap. gratia de rescriptis.

44 Ademas, que dado (caso negado) que fuesse necessario consentimiento de todos, para boluer a nueuo scrutinio, fuelo formalmente, el auerlo propuesto, y publicado el P. General, callando, y consintiendo todos: *Nam qui tacet, videtur consentire: & videnti, & consentienti non fit iniuria*, per regul. 27. Pechi in dict. regula, & Barbosa, & communiter Doctores.

45 Ni obsta dezir, que auiendose començado a leer las cedulas, no pudieron variar los vocales: porque ya *functi sunt suo officio*, ya han hecho lo que les toca, y pertenece, que es dar su voto.

46 Sed contra, primò: porque tambien se verifica en auiendo entregado las cedulas, pues ya no tienen mas que hazer, y con todo en opinion comun, antes de començar a leerlas, pueden variar, como se dixo en el num. 33. Ergo.

47 Contra secundò: porque caso negado, que no pudiessen variar los vocales, por auer fenecido su oficio, y lo que a ellos tocaua: no auia fenecido el del P. General, Presidente, y Confirmador, vsque ad ipsam confirmationem, como se ha dicho arriba: y assi, si viò que conuenia, pudo repetir el scrutinio sin conocimiento de causa, ni summariè, pues no perjudicaua derecho de electo, pues no lo auia; sino solo bastaua citacion, o publicacion para otro, y esta la hizo, pues coram Capitulo & omnibus, dixo se boluiesse a nueuo scrutinio, sin reclamacion, protestacion, ni apelacion de nadie.

48 Contra tertiò. Y caso negado, que fuesse verdad, que no se pudiesse variar el scrutinio despues de començadas a leer las cedulas, esto se deue entender de los vocales diuisiuè, y de cada vno en

 par-

particular: pero no quando vienen todos en ello, o la mayor parte, aunque sea despues de publicado el scrutinio in totum, *Si aliquid vitij patiatur*, ita text. in cap. perpetuo, de elect. in 6. Ioannes Andr. Innocen. in cap. Eccles. vestra, vers. Sed quid dices, colu. 4. de elect. Bald. Compostell. col. 5. vers. Secundò quæro: & D D. teste Panorm. in cap. publicato, de elect. num. 9. Hostiens. in summa, eod. tit. §. qualiter, vers. Nullo prorsus. Diaz in direct. elect. par. 3. Cuchu. insti. Maior. lib. 4. tit. de elect. num. 243. Y que vino la mayor parte, imô que todos, oyendo, y viendo repetir el scrutinio, ya està dicho.

49 Contra quartò. Porque estando en terminos de no auer publicado todos los votos, por lo qual no se entiende publicado el scrutinio, como se dixo num. 35. mas conforme a razon, y derecho, y Cóstitucion de dicha Orden, conociendo el P. General error, ignorácia, o defecto, o presuncion de fraude en dicho scrutinio, pudo absolutamente repetirlo, y qualquiera destas cosas infiere la cedula en blanco, vt ait Murcia qq. select. Regul. q. 4. select. sobre el 8. de la regla, per tot. y es presuncion de todos los DD. Y asi como si hallàra el P. General cedula rota, o señalada, pudo tambien no passar por ella, sino romperlas, o quemarlas todas, y proceder a nueuo scrutinio, vt ait Pelizar. tom. 2. lib. 10. cap. 10. n. 102. referens alios: tambien pudo hazer lo mismo, hallando cedula en blanco, vt ait Murcia vbi supr. num. 9.

50 Confirmale. Porque siempre q̃ se presume fraude, se debe euitar, especialmente en las elecciones. Cócil. Trid. sess. 25. cap. 6. colligitur ex cap. in elect. de elect. in 6. Nã fraus & dolus nemini debét patrocinari. l. itaque fullo. ff. de furtis, cap. dictum. 30. q. 1. cap. intelleximus, de iudic. cap. tuę. 12. de Clerici non residen. cap. sedes, cap. ex tenero, de rescript. Menoch. de arbitrar. lib. 2. casu 182. numer. 60. & cons. 121. num. 5. & cons. 136. num. 8. D. Couarr. variar. lib. 1. cap. 18. num. 5. Et fraudibus via non est aperienda. l. in fundo. ff. de rei vindi. clement. 1. de vsioris, clement. 1. §. fin. de concess. Præbend. Alex. cons. 2. n. 17. vers. Non obstat, lib. 1. Craueta cons. 764. num. 6. vbi quod ocurratur fraudibus, ius admittit latam interpretationem. Barbos. axiomat. iur. axiom. 102. num. 4. Luego presumiendose claramente en este caso fraude por lo que auia precedido de no cóformarse en dos scrutinios, y en el tercero salir cedula en blanco, de lo qual siempre se debe presumir, vt ait Murcia vbi supr. q. 4. select. sobre el 8. num. 9. in fine, & communiter DD. teniendo el P. General por Presidente, y Confirmador jurisdiccion ple-

plena para la recta direccion de la eleccion; y principalmente si conocio algo de parcialidad, pues en esta ocasion ius admittit latam interpretationem, vt dictũ est: y para obuiar qualquier fraude, qualquier disposicion es fauorable, por ser en bien, y vtilidad publica, Gemin. consl. 42. nu. 11. vers. Est ergo istud, Barbos. dicto loco supra, pudo mandar se boluiesse a nueuo scrutinio, y anular, y cassar el tercero, vt ait Murcia in d. cap. n. 9.

51 Pruebase vltimamente, que pudo el Padre General hazer lo dicho: porque en opinion de todos los Doctores, la cedula en blanco es renunciacion de voto: sed sic est, que pudo no admitirla el Padre General, ita Manuel Rodriguez tom. 2. qq. regul. quæst. 54. art. 10. Murcia dict. q. 4. select. sobre el 8. de la regl. & est de substantia, quod à superiore admittatur, Barbos in vniu. iur. lib. 3. cap. 15. n. 4. & cum renunciatio sit stricti iuris, Flamin. lib. 8. de resignat. q. 1. nu. 8. Barb. d. cap. 15. para admitirla es necessario, que al superior le conste de su verdad, justificacion, y causa, cap. qualiter, & cap quamuis 7. q. 1. cap. Gonsaldus 17. q. 2. Flamin. dict. loco, Peyrin. in formul. Prælat. lit. R. cap 8. n. 7. Fuscus de visit. par. 2. cap. 28. y mas si conocia podia dañar al comun, y bien de la eleccion, Murcia dict. q. 4. Abb. in cap. quia propter, nu. 4. de elect. Sigismund. dub. 25. n. 7. Barbos in vniu. lib. 1. cap. 29. n. 8.

52 No admitido, ni pudiendo conocer quien era por la cedula, pudo proceder a otro, pues no suplia el defecto del antecedente, no admitiendo la renuncia, y mas quando todos callaron; como se ha dicho, y sucedio, quedo nullo absolutè, y fue necessario repetirlo. Pero no por esto se sigue, que sea nula la eleccion siguiente, sino potius mas firme, pues no padecio defecto en esta parte: nam recta dispositio perfectionem effectum consequitur: *Et scrutiniũ potest repeti, quia nondum sunt incepta substantialia electionis, vsque ad publicationem*, vt supra ex Panorm.

53 Ni obsta el cap. 2. in electionibus in 6. de elect. ibi: *Vota conditionalia, & alternatiua, vel incerta penitus reprobamus: statuentes, vt huiusmodi votis pro non adiectis habitis, ex puris consensibus celebretur electio.* De donde parece, que se infiere se deue hazer lo mismo quando ay cedula en blanco.

54 Respondo lo primero, que esto se deue entender, quando se llega a celebrar la eleccion, y a lo substancial della: pero no se impide, que antes de publicado el scrutinio, se pueda corregir, y no admitir dichos votos, pues solo dize el text. *Ex puris consensibus*, y para que *Ex puris, & pluribus consensibus*, se haga la eleccion,

pue-

puedense no admitir, que esto no lo niega, *Et quod abundat, non nocet*, y mas si hazen falta para el acierto della; imò, que deuio no admitir la renuncia el Padre General, si juzgò importaua al bien publico, y para que si auia de auer diuision, o igualdad de votos, o traza de alguno para salir electo, o empatar la elecciō, su fraude no le valiesse, vt supra dixi. Sed in terminis Barbos. in vniu. iur. Eccl. lib. 1. cap. 29. n. 87. ibi: *Imò iste ad votandum compelli poterit, si talis renunciatio verteret in damnum commune, siue præiudicium Monasterij, Religionis, vel Ecclesiæ, de cuius electione agitur.* Abb. in cap. quia propter, n. 4. de elect. Sigismund. à Bonon. de elect. p. 1. cap. 2. dub. 25. n. 6. & 7. Iul. Labor tit. 4. de elect. cap. 15. nu. 87. & 88. Peyrin. de præuil. Regul. in addita cap. 9. num. 28. pag. mihi 448. Murcia qq. Regul. d. q. select. n. 9. in fin.

55 Respondo lo segundo, que del texto no se infiere el consiguiēte para la cedula en blanco: porque el voto condicionado, è indeterminado, no puede comprehender al absoluto, y determinado, o sease positiuo, o negatiuo, y assi no vale el argumento del que votò condicionalmente, atque absolutamente no votò, para igualarlos en el hecho, y derecho, secundùm Theologos, & Iuristas, pues diferentes circunstancias, y qualidades assisten a lo primero, que acompañan a lo segundo (si bien se atiende) con lo qual es necessario se distingan, no deuiedose extender de vno a otro caso. Pues aunque es verdad, que el voto condicionado se tiene, y deue tener pro non adiecto publicato scrutinio, para escusar fraudes en el hecho, no se infiere de aqui, que este comprehenda al negatiuo absolutè ex natura sua.

RESPVESTA AL SEXTO CASO.

56 LA Eleccion, como hasta aqui se ha dicho, assi por la dificultad del primero caso, como por los demas, ni ella, ni todo lo que della se sigue dexa de ser valido.

57 Y supongo, que eo ipso que no reclamò alguno, quilibet excluditur ab oppositione, & non est legitimus oppositor, vt latè probat Lezana in reelect. super validitatem elect. dub. 2. ex n. 14. & in summ. part. 1. verb. elect. cap. 15. n. 37.

58 Y caso negado, que el que opone es nula la eleccion, huuiesse reclamado, siendo despues de la confirmacion, le incumbe onus probandi concludenter, cap. 1. de elect. in 6. & cap. si promissarius, Lezan. in dict. reelect. n. 11. Pero para que se conozca, demas de lo di-

dicho en los casos antecedentes, quan poco fundamento puede tener, digo en este.

59 Lo primero, por tener el electo por si la razon, y remedio possessorio, el qual le ampara en todo caso por todo el tit. ff. vti possidetis, §. retinendæ, instit. de interdictis, cap. cum venissent de instit. & in terminis Gullerm. Benedict. in cap. Rain. de testament. verb. *Dicas habens filias*, n. 4. Ioan. Vincen. de Ann. alleg. 103. Mastrill. de magistr. lib. 1. cap. 27. n. 33. decil. 389. par. 4. n. 1. & 2. Monald. consf. 104. nu. 22. & 23. vol. 2. D. Valenç. Velazquez consf. 44. ex num. 1. Noguerol. alleg. in elect. & poss. elect. nu. 19. Barb. vota decis. vot. circa elect. n. 20.

60 Y no auiendo el que lleua la opinion contraria, mostrado concluyentemente ser nula, sin dexar razon de dudar, ni prouable, por la parte del electo, junto con la possession, y confirmaciõ que tiene, hablando como Teologo, melior est conditio possidentis, sin escrupulo de que todo es valido en el fuero interior, pues in dubijs no se deue tener por despossëido.

61 Y auiendo hecho la Religion suficiente diligencia, quando no tuuiesse conocidas las razones tan claras que ay por parte del electo, sino que quedara en duda, estando en quieta, y pacifica possessiõ, y el electo, respecto de su oficio, no tiene dificultad el caso, que todo es valido, y quanto de la eleccion se ha seguido. Sea por esta razon, para que nos saque de toda duda, vnus pro mille, el Ilustrissimo, y Reuerendissimo señor Don Fray Pedro de Tapia, Arçobispo de Seuilla, en su Catena Moral, iam in lucem editam, no menos deseada, que con gusto recebida de todos los doctos, pues enlazò en ella la verdad solida, con la eficacia, agudeza, y claridad de razones, que pocas vezes andan juntas, tom. 1 lib. 1. q. 7. artic. 9. §. 1. *Circa regulam in dubijs, melior est condito possidentis*. Ibi num. 4. *Quæ regula, ait, non est restringenda ad solam materiam iustitiæ, vt aliqui volunt, sed amplianda ad quamcumque aliã. In materia quidem iustitiæ, vt si quis dubitat, an res quam possidet, sit sua, facta sufficienti diligentia, & perseuerante dubio, potest eam retinere, & eam vti tanquam sua: imò eam præscribere de cursu temporis, communis sententia est*. Et in fine, ibi: *Et ratio est, quia possessio est titulus vniuersalis: estque nimis rigidum, in quacumque materia, spoliare aliquem sua possessione propter solum dubium, facta sufficienti diligentia ad indagandam veritatem, & fauet text. in l. quidquid adstringendæ, ff. de Verb. obligat. atque est probabilior sententia*.

62 Y para que no le quede alguna, assi al electo, como a los subdi-
tos, caso negado, que por las dificultades propuestas tuuiesse al-
gun defecto de solemnidad la eleccion, *Propter solemnitates iuris non seruatas, non tenetur electus in foro conscientiæ renuntiare*; ni el juzgar no es legitimo superior aun antes de la confirmacion, Innoc. in cap. quod sicut de elect. n. 7. Rosella elect. 1. nu. 29. Syl-
uest. eod. tit. & verb. q. 10. n. 11. & verb. Alienatio, q. 13. n. 13. Na-
uarr. lib. 1. consil. de elect. consl. 8. n. 2. Peyrin. tom. 1. de subd. lib. 1. cap. 31. §. 6. vers. 5. Y si por defecto de solemnidad venit annul-
landa, y esto ha de ser por el confirmador, y depende dèl el ser actu nulla: luego potiore iure se saldrà de toda duda, si la confirmò sin reclamar alguno.

63 Y hablando como Canonista, en el interin que se disputa del valor de la eleccion, no se puede en el fuero exterior innouar con-
tra la possession, aun quando fuesse ipso iure nulla en el interior, y ha de ser manutenido en ella, vt in terminis tradit Rota decis. 41. nu. 8. per tot. part. 2. diuers. ibi: *Quia id non procedit, quando legis validitas est in controuersiam inducta, tunc, quis commodè suæ pos-
sessionis non debet priuari. per ea, quæ tradit Abb. in cap. 1. nu. 4. vt lite pendent.* Noguerol. in terminis alleg. d. num. 28. Ricc. collect. 2180. Posth. de manutent. tom. 2. decis. 147. n. 7.

64 Y es tanta verdad esto, que aunque el defecto del electo proce-
diesse ex vitio formæ, como he dicho, ita in materia elect. Barbos. d. vot. n. 20. D. Valenç. Velazq. consl. d. 44. tom. 1. num. 6. quanto mas auiendo surtido efecto la eleccion, que se pretende anular, y estando en pacifica possession el electo: Barbos. d. vot. n. 21. D. Sal-
gad. de protect. Reg. par. 2. cap. 13. nu. 45. y mucho mas por estar confirmada, vt dictum est.

65 Y quando faltasse todo, *Communis error cum possessione, sufficit absque titulo*, l. Barbarius, ff. de offic. Prætor. Rebuff. in dict. leg. n. 8. Sanchez de matrim. lib. 3. disp. 22. n. 48. & colligunt DD. ex cap. consultationib. 19. de iur. patron. Barbos. in dict. cap. n. 4. Por lo qual, aunque dieramos, que gesta priuata ratione non susti-
neant; en lo q̃ toca a lo hecho, y obrado *Ratione publici officij va-
lent*, vt tradit Innoc. in cap. dilectus de consuet. n. 4. Felin. in cap. ad probandum de re iudic. Roland. consl. 46. n. 35. Barbos. in cap. consultationibus, in 6. d. n. 2. & alij.

66 Concluyo con el decreto dado por el Eminentissimo Cardenal Ginetti, con junta de hombres grauissimos, y doctissimos, en 18. de Diziembre de 1642. contra los opositores de vna eleccion de

Pro-

Prouincial de N. Señora del Carmen Calçados, y en fauor del valor della, el qual trae Lezana in fine part. 4. qq. Regul. in select. pro validitat. elect. ex num. 89. el qual comprehende, y satisface a la duda de nuestro Caso 6. Y es el decreto en la forma siguiente:

7 *Motiua verò, seu causæ, aut rationes, quibus per motus Eminentissimus, cum Reuerendissimis aliis ex grauissimis Consultoribus, præfatum decretum edidit, non solùm fuit, quod nullitates contra præfatum Capitulum, & eius electiones prætensæ, sufficienter ex dictis euacuabantur, sed etiam doctrina celeberrimi Doctoris Nauarr. qui l. 5. consil. de Iudæis, cons. 1. n. 6. dum quærit, quæ probatio sit necessaria ad excludendum aliquem ab aliqua electione, hæc habet. Respondeo, quòd ad impediendam electionem videtur sufficere semiplena probatio, arg. text. sing. in cap. præterea el 2. de spons. qui probat propter dictum vnius testis, & semiplenam probationem impedimenti affinitatis, impediendum esse matrimonium nondum contractum, ne contrahatur, si autem est iam electus, & confirmatus, requiritur plena probatio ad reyciendum, & exauctorandum, arg. cap. super his, de accusat. & pro vtroquè d. facit, cap. quemadmodum de iur. iur. quatenus probat, quòd turpiùs eÿcitur, quam non admittitur hospes. Quam etiam doctrinam recipit Iulius Lauorius supra dict. cap. 19. nu. 121. & fauet Rodrig. tom. 1. q. Reg. q. 14. art. 3. Accedebant etiam plurimæ, tum iuris, tum Iuristarum Regulæ. Primò illa, Reus in dubio est absoluendus, l. Arrianus, ff. de art. & obligat. cap. ex litt. de probat. l. qui accusare, C. de eden. Secundò illa, Reus est absoluendus, cum actor minus probauit, §. commodum, instit. de interdict. cap. ex litteris de probat. l. qui accusare, C. de eden. Tertio illa, in dubio de validitate actus debet interpretari quod valeat, ff de iniur. l. apud Labeonem, §. si communem, ff. de ser. cor. l. si quis seruum in fin. Bart. post Gloss. in l. non solùm, §. sed vt probari, in 1. columm. in fin. ff de ope. no. num. Bald. in Rubric. C. de fid. instrument. 4. col. in verb. Iuxta hoc quæritur. Quartò illa, dubia in meliorem partem interpretanda. Bertach. in Report. 2. part. verb. Dubium. Quintò illa, possessoris conditio melior est in pari causa, cap. impar. de regul. iuris, vbi Dinus, & alij. Sextò illa, possessor etiam iniustus debet citari, quando est expellendus, l. 1 in fin. & ibi Bald. Cod. si per vim, vel alio modo, l. meminerit. Septimo illa, cum iura partium sunt obscura pro possessore iudicandum est, l. 2. C. de probat. l. fin. C. de rei vendic. cap. inter dilectos, de fide instrum.*

8 Ex quibus se reconoce, que todos los capitulos, y elecciones, y qualesquier actos de jurisdicion, anexos a todos los oficios superio-

riores, è inferiores, son validos, y que dicha eleccion es firme, y valida, no deuiendo oponer contra ella nulidad alguna. Veaſe lo dicho num. 7.8.9.& 10. Esto es lo que se ha podido considerar en las dificultades propuestas, entre las ocupaciones, y tarea, que embaraçan en estos tiempos a vn Superior. Saluo, &c.

M. Fr. Iuan de Zuñiga.